

AÜ SBF – KAMU YÖNETİMİ IV
İDARİ YARGI (II)
ARASINAVI
30.3.2007

Yanıtlarınızın, olaydaki verilere dayalı, gerekçeli ve okunaklı olmasına özen gösteriniz.
Anayasa ve derste verilen kanun derlemelerini kullanmak serbesttir.
Sorular, gerçek olaylara dayanan, eklemeler ve değişikliklerle oluşturulmuş kurgulardır.

Süre 90'

SORU I: Aşağıda aktardığımız ÖYK kararının hukuka uygunluğunu değerlendiriniz (50 p.).

ÖZELLEŞTİRME YÜKSEK KURULU KARARI (R.G. 13.3.2007, 26461)

TARİH : 12/3/2007

KARAR NO : 2007/19

KONU : İstanbul Beşiktaş Ortaköy’de yer alan Taşınmaz’ın satışı.

Özelleştirme Yüksek Kurulu’nca;

Özelleştirme İdaresi Başkanlığı (İdare)’nin 8/3/2007 tarih ve 1591 sayılı yazısına istinaden;

Kurulumuzun 11/8/2006 tarih ve 2006/70 sayılı Kararı ile özelleştirme kapsam ve programına alınan, 27/12/2006 tarih ve 2006/104 sayılı Kararı ile İmar Planları onaylanan,

İstanbul İli, Beşiktaş İlçesi, Ortaköy Mahallesi, 30 ada, 157 parsel no.lu 96.505,33 m2 yüzölçümlü Taşınmazın (Taşınmaz) "satış" yöntemiyle özelleştirilmesine ilişkin ihale ilanı ve İhale Şartları Belgesinde belirtilen hususlar çerçevesinde İdare tarafından 7/3/2007 tarihinde yapılan ihale sonucunda;

1. 800.000.000.- (Sekizyüzmilyon) ABD Doları bedelle en yüksek teklifi veren Zorlu Gayrimenkul Geliştirme ve Yatırım A.Ş.’ye İhale Şartları Belgesi çerçevesinde satılmasına, Zorlu Gayrimenkul Geliştirme ve Yatırım A.Ş.’nin Satış Sözleşmesini imzalamaktan imtina etmesi veya diğer yükümlülüklerini yerine getirmemesi halinde teminatının İdare lehine irat kaydedilmesine,

6. Satışa ilişkin her türlü işlemin, İhale Şartları Belgesi ve ekleri ile Nihai Satış Sözleşmesi Taslağı çerçevesinde gerçekleştirilmesine ve bu karara ilişkin gereklerin yerine getirilmesi hususunda İdare’nin yetkili kılınmasına karar verilmiştir.

Veriler :

1. Satılan arazi, 1970’lerde "Boğaz Köprüsü bağlantı yolları ve kavşakları" için kamulaştırılmış alanlardan ‘arta kalan’ bir yer.
2. İstanbul Büyükşehir Belediyesi Başkanı “Burada turizm ağırlıklı bir tesis kurulacak ve İstanbul için yeni bir fırsat olacak. Buradan sağlanan kaynak, duble yollar başta olmak üzere yine bu ülkenin yatırımlarında kullanılacak” açıklamasını yaptı.
3. Özelleştirme İdaresi Başkanı ise, arazinin Karayolları Genel Müdürlüğü’ne ait olması nedeniyle gelirin büyük ölçüde karayollarında kullanılacağını belirtti. Özelleştirme İdaresi Başkanı, bugüne kadar arsa satışlarındaki en yüksek rakama ulaşıldığını söyledi.
4. 2942 sayılı Kamulaştırma Kanunu

Madde 23 – Kamulaştırma bedelinin kesinleşmesi tarihinden itibaren beş yıl içinde, kamulaştırmayı yapan idarece veya 22’nci maddenin ikinci fıkrası uyarınca devir veya tahsis yapılan idarece; kamulaştırma ve devir amacına uygun hiç bir işlem veya tesisat yapılmaz veya kamu yararına yönelik bir ihtiyaca tahsis edilmeyerek taşınmaz mal olduğu gibi bırakılırsa, mal sahibi veya mirasçıları kamulaştırma bedelini aldıkları günden itibaren işleyecek kanuni faiziyle birlikte ödeyerek, taşınmaz malını geri alabilir. Doğmasından itibaren bir yıl içinde kullanılmayan geri alma hakkı düşer.

Özel kanunlarda bu maddenin uygulanmayacağına ilişkin hükümler saklıdır. 1164 sayılı Arsa Ofisi Kanununa (Arsa Ofisi Genel Müdürlüğü; konut, sanayi, eğitim, sağlık ve turizm yatırımları ile kamu tesisleri için gerçek ve tüzel kişilere ait arazi ve arsaları ve bunlar içerisinde veya üzerinde bulunan muhdesatı Bakan onayı ile kamulaştırmaya yetkilidir.) dayanılarak yapılan kamulaştırmalarda ve bu Kanunun 3’üncü maddesinin 2’nci fıkrasında belirtilen hallerde [Bakanlar Kurulunca kabul olunan, büyük enerji ve sulama projeleri ile iskan projelerinin gerçekleştirilmesi, yeni ormanların yetiştirilmesi, kıyıların korunması ve turizm amacıyla] yapılacak kamulaştırmalarda bu madde hükmü uygulanmaz.

SORU II: Aşağıda aktardığımız olayla ilgili tüm sorumluluk türlerini, kısa açıklamalarla belirleyiniz ve idarenin sorumluluğunu tartışınız (50 p.)

B.A. davasında on altı yıl sonra karar.

Hacettepe Üniversitesi son sınıf öğrencisi B.A. 10 Ocak 1991 tarihinde, yasa dışı örgüt üyesi olduğu ve bir olaya karıştığı iddiası üzerine gözaltına alınmış, gözaltının 6. gününde öldürülmüştür. Yargıtay verdiği kararda “polislerin BA’yı konuşturmak için darp ettikleri ve bu fiillerini altı gün süren gözaltı boyunca sürdürdükleri, maktuldeki darba ilişkin yaraların yerleri ve sayıca çokluğundan anlaşılmıştır” saptamasını yapmıştır. Sanıklar, mektupla gönderdikleri ifadelerinde: “B.A. kendini sağa sola çarpıp küfrettiği için müdahale ettik. İşimizi yaptık. Zaman zaman Polis Vazife ve Salahiyet Kanunu'nun bize verdiği yetki içinde kalarak zor kullandık ...” demişlerdir.

Müdahil avukatları dönemin mülki amirleri, kolluk amirleri ile soruşturma savcılar hakkında, suçun işlenmesinde sorumlulukları bulunduğu gerekçesiyle suç duyurusunda bulunmuşlar, ancak suç duyurularının hiçbir dikkate alınmamıştır.

Hukuksal sürecin başlangıcında sanıklar hakkında yargılama izni verilmesi için dosya 6 yıl süreyle Ankara İl İdare Kurulu'nda bekletilmiştir. Yargılamanın ilk aşamasında yalnızca görevli mahkemenin tespiti için iki görevsizlik kararı verilmiş, bir Yargıtay kararı çıkmış ve bir kez de izin için Danıştay'a başvurulmuştur. Dava, Ağır Ceza Mahkemesinde iki kez sonuçlanmış ve iki kez Yargıtay tarafından bozulmuştur. Emekli olan ve devletten maaşlarını alan iki sanığa 6 yıl boyunca hiç tebligat yapılamamıştır. Sanıkların duruşmalara katılmalarını ve yakalanmalarını sağlamak için İçişleri Bakanlığı tarafından dört Genelge yayımlanmıştır. Tebligat sorunu nedeniyle yaşanan tikanıklık ve yargılamanın seyri, ABD Dışişleri Bakanı Colin Powell'ın dava ile ilgili yaptığı açıklamadan sonra değişmiştir. Birçok kez sanıkların vekilleri "vekillikten çekilmiş", yeni avukatlar atanmıştır. Her yeni gelen avukat da dosyayı incelemek ve savunma hazırlamak için sayısız kez süre istemiştir.

Sanık vekilleri, yargılamanın kritik aşamalarında 'hâkimin davadan çekilmesi' ya da 'hâkimin reddi' taleplerinde bulunmuştur.

Yargılamanın 16. yılında, bozma kararlarından sonra, dört emekli polis 8 yıl 10 ay 20'şer gün hapse mahkûm edilmiştir.

Başarılar

Doç. Dr. Onur Karahanoğulları